



This is a digital copy of a book that was preserved for generations on library shelves before it was carefully scanned by Google as part of a project to make the world's books discoverable online.

It has survived long enough for the copyright to expire and the book to enter the public domain. A public domain book is one that was never subject to copyright or whose legal copyright term has expired. Whether a book is in the public domain may vary country to country. Public domain books are our gateways to the past, representing a wealth of history, culture and knowledge that's often difficult to discover.

Marks, notations and other marginalia present in the original volume will appear in this file - a reminder of this book's long journey from the publisher to a library and finally to you.

### Usage guidelines

Google is proud to partner with libraries to digitize public domain materials and make them widely accessible. Public domain books belong to the public and we are merely their custodians. Nevertheless, this work is expensive, so in order to keep providing this resource, we have taken steps to prevent abuse by commercial parties, including placing technical restrictions on automated querying.

We also ask that you:

- + *Make non-commercial use of the files* We designed Google Book Search for use by individuals, and we request that you use these files for personal, non-commercial purposes.
- + *Refrain from automated querying* Do not send automated queries of any sort to Google's system: If you are conducting research on machine translation, optical character recognition or other areas where access to a large amount of text is helpful, please contact us. We encourage the use of public domain materials for these purposes and may be able to help.
- + *Maintain attribution* The Google "watermark" you see on each file is essential for informing people about this project and helping them find additional materials through Google Book Search. Please do not remove it.
- + *Keep it legal* Whatever your use, remember that you are responsible for ensuring that what you are doing is legal. Do not assume that just because we believe a book is in the public domain for users in the United States, that the work is also in the public domain for users in other countries. Whether a book is still in copyright varies from country to country, and we can't offer guidance on whether any specific use of any specific book is allowed. Please do not assume that a book's appearance in Google Book Search means it can be used in any manner anywhere in the world. Copyright infringement liability can be quite severe.

### About Google Book Search

Google's mission is to organize the world's information and to make it universally accessible and useful. Google Book Search helps readers discover the world's books while helping authors and publishers reach new audiences. You can search through the full text of this book on the web at <http://books.google.com/>

HARVARD LAW LIBRARY



3 2044 056 928 005

PITTERI

MONOGRAFIA

1890

HD

AUS  
915  
PIT

HARVARD  
LAW  
LIBRARY

Digitized by Google

11



*Profondo Osservare*

X.  
MONOGRAFIA

PER

L'AVV. ANTONIO PITTERI

Giudice del Tribunale di Ferrara

Estratto dal Giornale LA PRATICA LEGALE  
N. 13, Anno IV.

IN LIVORNO

DALLA TIPOGRAFIA FRANC. VIGO

1890

BIBLIOTECA LUCCHINI

4575

N.º d'ord.

318



NOZOGHETIA

LAUW KONG WATIA

CHIN KONG WATIA

CHIN KONG WATIA

CHIN KONG WATIA

CHIN KONG WATIA

CHIN KONG WATIA

CHIN KONG WATIA

**MONOGRAFIA**  
PER  
**L'AVV. ANTONIO PITTERI**  
Giudice del Tribunale di Ferrara

---

**Se pel Codice Austriaco possa giovare la lunga prescrizione a chi à ricevuto e possiede un immobile che, sotto l'apparenza della compra-vendita con patto di ricupera, conteneva realmente un mutuo ad interesse.**

Parmi che al surriportato quesito non possa darsi che una risposta negativa all'appoggio delle considerazioni che mi accingo a svolgere, e che mi sembrano rilevanti.

Le azioni sono personali o reali: le prime spettano ad una persona contro un'altra persona, senza avere per oggetto diretto o finale una cosa determinata, le seconde spettano ad una persona pure contro un'altra persona, ma avendo però per oggetto diretto o finale una data cosa. — Le azioni personali la cui obbligazione cade solo sulla persona senza alcun riguardo ad una certa cosa, soggiacciono alla lunga prescrizione pel solo correre del tempo prefinito dalla legge, e senza il concorso di altri requisiti: si prescrivono anzi colla sola scadenza del termine, nulla ostante la malafede della persona che ne è obbligata, e la

+

Aut.  
95  
17

quale resta interamente prosciolta in quella guisa medesima come se avesse pagato il suo debito.

Ma quando si tratta di azioni reali, perchè si compia la prescrizione da una parte e la usucapione dall'altra, ossia perchè da una parte uno perda il dominio della cosa sua, ed un altro contemporaneamente lo acquisti, non basta il correre del tempo prefinito, ma si esige ancora in chi tende all'usucapione, un possesso costante e tranquillo, accompagnato da buona fede e da giusto titolo.

*Sine possessione usucapio contingere non potest*, dice la legge 25 del Digesto al titolo *de usurpat. et usucap.* Alla quale legge Gottofredo nella sua annotazione alla parola *possessione* scrive in margine *civili* perchè infatti un semplice possesso naturale, od una nuda detenzione, come sarebbe quella di un conduttore, o di un usuario, od anche di un usufruttuario, a nulla gioverebbe ad acquistare il dominio della cosa, quantunque la detenzione si prolungasse per un tempo lunghissimo.

A base dunque del possesso necessario alla usucapione si esige un titolo giusto e legittimo, ovveroamente un titolo, in virtù del quale il dominio della cosa si sarebbe realmente trasfuso dal datore nel successore che ne va al possesso, se il datore ne fosse stato proprietario. — Senza un titolo atto alla trasfusione del dominio, non vi à che detenzione, e colla detenzione non vi à mai cominciamento di usucapione per una parte e di prescrizione per l'altra; ed è perciò appunto che le cose date a pegno, a comodato, in deposito, in usufrutto non si usucapiscono giammai nè da chi

le à ricevute, nè dai suoi eredi, come dichiara il § 1462 del Codice Civile Austriaco. — Solo nel caso che il detentore ne avesse disposto come di cosa sua, ed un terzo le avesse acquistate, questi potrebbe cominciare la usucapione dal giorno del suo possesso, quando concorresse per lui il requisito della buona fede della quale verrà a dirsi. — Nè la diuturnità del possesso naturale o della detenzione, per quanto si estendesse, varrebbe al detentore o possessore di fatto, perchè egli ripeterebbe sempre la causa del suo possesso dal titolo in virtù del quale egli aveva ricevuto la cosa, non perchè divenisse sua, ma perchè la tenesse come spettante ad altri, e niuno da sè medesimo può mutare il titolo del suo possesso quando pure lo volesse.

Ma per usucapire il dominio non basta il tempo, il possesso pubblico e tranquillo ed il giusto titolo, si occorre ancora la buona fede, ossia occorre che per verisimili ragioni il possessore nell'animo proprio creda sua la cosa posseduta. Chi già sapeva o viene a sapere che il suo datore non era proprietario, sapeva o viene a sapere di non essere proprietario egli stesso, e viene a commettere un atto contro giustizia e contro morale continuando a detenere la cosa che conosce di altrui ragione.

Che se la buona fede può accompagnare ed accompagna il più delle volte il possesso proveniente da un titolo giusto, perchè l'acquirente può supporre e suppone il più delle volte che il suo datore ne fosse legittimo proprietario, ella manca poi sempre nel semplice possesso naturale o nella



detenzione, perchè colui, che à ricevuto la cosa come di altrui ragione, a titolo di pegno, di comodato, di deposito, di usufrutto, sa chi ne è il proprietario, e sa che a lui la proprietà non gli fu trasfusa nemmeno con un titolo colorato. Donde viene che il semplice detentore, nullo ostante la lunghezza del possesso di fatto, non può mai usucapire, non solo perchè gli manca il requisito del giusto titolo, ma sì ancora perchè gli manca l'altro requisito della buona fede.

Nè a questi irrecusabili principii potrebbe ostare, come forse può credersi, la legge 12 del cod. al tit. *de prescript. longi temporis*. Intanto con questa legge solo scopo dell'Imperatore Giustiniano si fu di togliere i dubbi che erano insorti per regolare la prescrizione tra assenti e presenti. Essendo emerse presso i nostri maggiori tre questioni sulla lunga prescrizione, dice Giustiniano, una riguardo al luogo in cui sono situate le cose, l'altra riguardo alle persone, se cioè esigiamo la presenza di una sola o di tutte e due le parti; e la terza se nella stessa provincia o nella stessa città abbiano ad essere tanto le persone dell'attore e del possessore, tanto delle cose sulle quali si contende, noi le abbracciamo tutte colla disposizione della presente legge, per nulla lasciare fuori di essa *cum in longi temporis praescriptione tres emergebant veteribus ambuiguitates, prima propter res, ubi postae sunt; secunda propter personas, sive utriusque, sive alterius praesentiam exigimus; et tertia si in eadem provincia vel in eadem civitate debent esse personae tam petentis, quam possidentis, et res pro quibus certatur; omnes eas*

*praesentis legis ampleximur definitione, ut nihil citra eam reliquatur.* E Giustiniano dopo di avere dichiarato che, senza riguardo alla situazione delle cose, devesi attendere soltanto al domicilio delle persone, per ritenerle presenti e fare luogo alla prescrizione delli dieci anni, quando attore e possessore si trovavano nella stessa provincia, e ritenerli assenti, e fare luogo alla prescrizione dei venti anni, quando sono in provincie diverse, viene alla conclusione che con tale regola deve essere troncata ogni questione, aggiungendo le parole: *nulla scientia vel ignorantia expectanda, ne altera dubitationis inestricabilis oriatur occasio.*

Ma quando Giustiniano mirava a disseccare la fonte di inestricabili litigi, e nel dare la sua disposizione voleva che non si badasse alla scienza o alla ignoranza, egli si riferiva sempre alle questioni che aveva accennate da principio sul domicilio dell'attore e del possessore, e sulla situazione delle cose, perchè ogni legge va sempre intesa secondo il suo oggetto, ed il suo oggetto si determina dai suoi motivi. Giustiniano sostanzialmente veniva a dire che bastavano dieci o venti anni alla prescrizione delle azioni reali, secondo che l'attore ed il possessore tenevano il domicilio nella medesima provincia, od in provincia diversa, senza riguardo alla situazione delle cose, e sia che l'attore conoscesse od ignorasse il domicilio del possessore; sia che conoscesse od ignorasse il fatto del suo possesso.

Non si può dunque fare il torto a Giustiniano, che tante cure ha spese nell'ordinare la ragione civile, di avere introdotta una massima, che ne

sarebbe stata sovvertitrice, come quella che avesse dichiarati bastevoli dieci anni di possesso tra presenti e venti tra assenti a prescrivere le azioni reali, qualunque si fosse il possesso, fosse anche un possesso naturale e di semplice fatto, mancasse anche di giusto titolo e di buona fede.

Ad averne il pieno convincimento basta por mente che Giustiniano dopo la legge 12 inserita nel Codice al Lib. 7 titolo 33, diede fuori la Novella 119, ed ivi al Cap. VII, figurando il caso che un possessore di malafede alienasse la cosa, dispose che il proprietario dovesse promuovere la sua azione contro l'acquirente tra i dieci o venti anni dal giorno del suo acquisto, qualora gli fosse noto, e che altrimenti non potesse nuocergli che la prescrizione dei trenta anni. *Rursus sancimus, ut si quis mala fide res possidens, aut per venditionem, aut per donationem, aut aliter hanc rem alienet, qui autem putat easdem res competere sibi, hoc agnoscens, intra decem annos inter praesentes, et viginti inter absentes, non contestatus fuerit secundum leges emptorem, aut donationem accipientem, aut illum ad quem res alio quolibet modo traslatae sunt, cum qui tales res habet, firme eas habere, post decennii videlicet inter praesentes, et vicennii inter absentes discursum. Si autem ignorat verus alienatarum verum dominus, et quia res ei competunt, et quia alienatio facta est, non aliter hunc excludi, nisi per tricennale praescriptionem, non valente dicere eo, qui res hoc modo possidet, quando ipsa a malafide possidente hoc accepit.*

Giustiniano dunque venne indubbiamente a dichiarare che il possesso necessario ad usucapire

la cosa deve essere un possesso di buona fede, e non può essere mai un possesso di buona fede quando dipende da un titolo inetto a trasfondere il dominio, ossia quando si tratta di un semplice possesso di fatto e naturale, non di un possesso civile.

Per risolvere adunque la tesi sopra enunciata, vertente in tema di controversia per simulazione di compravendita immobiliare siccome coprente un mutuo feneratizio, è a vedersi soltanto se l'azione diretta a fare dichiarare simulata una tale contrattazione sia personale, o reale. Ed io sostengo che è azione reale, perchè nel suo oggetto finale tende a togliere dalle mani del mutuante la cosa apparentemente venduta, quella cosa che egli detiene senza giusto titolo e senza buona fede. La simulazione della vendita non costituisce propriamente che la ragione della domanda, ma in sostanza l'attore colla domanda viene a volere il rilascio dei beni che intende di ricuperare come proprietario. È questo il punto esecutivo della causa, tale che l'attore potrebbe limitarsi a proporre tale rilascio, accampando la simulazione come ragione della sua domanda.

Quando in un mutuo ad interesse larvato sotto la forma di una vendita con patto di ricupera, l'apparente compratore, vero mutuante, entra anche al possesso della cosa, il contratto si riduce propriamente ad un anticresi quale è riconosciuta dal Codice Civile Francese all'art. 2088 e dall'art. 1894 del Codice Italiano, i quali articoli dispongono che il creditore non diventa proprietario per la sola mancanza del pagamento nel

termine convenuto, e che qualunque patto in contrario è nullo.

Devesi dunque concludere che per quanto sia lungo il tempo del possesso del simulato compratore egli non usucapisce mai, e per conseguenza la correlativa azione del simulato venditore allo scopo di riavere la cosa sua, rimane per tutto il tempo di quel possesso intatta dalla prescrizione.

Ferrara 25 Dicembre 1889.

ANTONIO PITTERI



# THE HISTORY OF THE

PROGRESS OF THE  
HUMAN MIND

FROM THE EARLIEST PERIODS  
TO THE PRESENT

BY  
J. G. MILLER

IN THREE VOLUMES

VOLUME I

THE EARLY PERIODS

OF THE HUMAN MIND

FROM THE EARLIEST PERIODS

TO THE PRESENT

BY  
J. G. MILLER

IN THREE VOLUMES

VOLUME I

THE EARLY PERIODS

OF THE HUMAN MIND



# LA PRATICA LEGALE

MONITORE

GIURIDICO-PENALE-COMMERCIALE-MILITARE-AMMINISTRATIVO

Esce due volte al mese in 8.<sup>o</sup> gr. con copertina

DIRETTORE

AVV. ANGELO PALLOTTI

*Via Indipendenza, 33*

BOLOGNA

AMM.-PROPRIETARIO

FRANCESCO VIGO

*Via della Pace, 31*

LIVORNO

**La Pratica Legale** sopperisce ad un bisogno urgentemente reclamato non solo dai Legali, ma sì ancora dagli Uomini d'affari, dagli Istituti, dalle Amministrazioni pubbliche e dei Curatori di fallimento, avendo diuturnamente sott'occhio una specie di prontuario di tutte le manifestazioni legislative, giudiziarie ed amministrative.

A tal uopo **La Pratica Legale** continuerà a pubblicare la soluzione di Casi e dubbi pratici civili, commerciali, penali, militari, notarili e amministrativi; — una raccolta delle massime delle Corti Supreme del Regno e per esteso le sentenze delle Corti e dei Tribunali dei distretti di Bologna, Livorno, Lucca, Modena e Parma; si pubblicherà pure volta a volta una specie di — Repertorio generale — delle massime giurisprudenziali riportate dalle più pregievoli riviste giuridiche del Regno durante l'ultima quindicina.

Così ancora **La Pratica Legale** continuerà a riportare un sunto di tutte le principali — Leggi — che saranno promulgate, pubblicando per intero le più importanti; nè verranno trascurate le leggi e la giurisprudenza riferentisi alle — Società cooperative, di mutuo soccorso le Banche le Assicurazioni, le Casse di risparmio e le Opere Pie — nonchè le — Questioni ferroviarie — (costruzioni e trasporti).

**La Pratica Legale** si occupa ancora ampiamente della parte Bibliografica, dando gli Annunzi delle recenti pubblicazioni, rivista bibliografica dei periodici e, sopra tutto un cenno riassuntivo e critico delle opere di maggior importanza e che più s'attengano alle discipline, di cui questa Effemeride è monitore.

**ABBUONAMENTO ANNUO:**

**LIRE DODICI ANTICIPATE**

*Per gli abbonamenti dirigersi all'*

**UFFICIO D'AMMINISTRAZIONE**

**LIVORNO — VIA DELLA PACE, N.° 31 — LIVORNO**



